

Обнаружить этот критерий можно только в четко сформулированном тексте нормативного правового акта, доведенного до всеобщего сведения, обладающего необходимой юридической силой, обеспечиваемой государственным воздействием¹.

Чернякова Е. А.

СПОСОБЫ ГОСУДАРСТВЕННОГО САНКЦИОНИРОВАНИЯ ПРАВОВЫХ ОБЫЧАЕВ

Белорусский государственный университет, г. Минск

Научный руководитель: канд. юрид. наук, доцент С. А. Калинин

Санкционирование правового обычая государством – одно из важнейших оснований в определении правового обычая в качестве источника права и отделении его от неправового или бытового обычая. Санкционирование означает то, что обычай приобретает правовые свойства после того, как был признан государством в качестве самостоятельного регулятора общественных отношений. При этом необходимо, чтобы такой обычай, приобретая правовые качества, сохранял свои общественные начала.

Вопрос о способах санкционирования государством правовых обычаев является до сих пор открытым и дискуссионным, так как ученые-юристы все еще не пришли к единому мнению.

В самом общем виде согласие государства на применение конкретного правового обычая можно разделить на два вида:

1) прямое, при котором законодатель ссылается на определенный обычай и закрепляет его в правовом акте;

2) косвенное, когда государство признает обычай в «молчаливой» форме, т. е. прямо не закрепляет его в правовых актах, но и не препятствует существованию в обществе. Выделение данного вида исторически было первым. Его использовали представители позитивистской концепции в качестве единственно верного при рассмотрении правового обычая как источника права и отграничении от правовых актов.

В силу того, что приведенная выше классификация является общей и не определяющей какие-либо конкретные способы санкционирования, было бы верным привести представленное ниже деление, основанное на анализе различных мнений.

1. Законодательное санкционирование, характеризующееся прямым указанием в нормативных правовых актах отсылок к конкретным нормам обычая.

2. Правоприменительное санкционирование. Оно выражается в применении обычаев судами при рассмотрении конкретных дел в отраслях част-

¹ Вишневский А. Ф., Горбаток Н. А., Кучинский В. А. Общая теория государства и права : курс лекций. Минск, 1998. С. 205.

ного права. Санкционирование заключается в том, что обычай, который содержится в выносимом решении, таким способом закрепляется в акте государственного органа.

3. «Молчаливое» санкционирование является самым дискуссионным понятием и выражается, как уже говорилось ранее, в том, что государство не закрепляет какой-либо обычай в правовых актах, однако в силу его прогрессивного или консервативного характера не стремится искоренить его.

4. Признание государствами международного обычая. Международно-правовой обычай – правило, которое применялось в течение длительного времени во взаимоотношениях между государствами и не было урегулировано международно-правовыми актами. Правовой обычай рассматривается учеными-юристами и Международным судом ООН в качестве одного из основных источников международного права.

5. Государственное санкционирование обычаев, систематизированных и признанных международными организациями. Международной организацией признается объединение, созданное для достижения определенных целей, которые подразумевают наличие источников права, способствующих их достижению. Одним из таких источников является правовой обычай. В качестве примера можно привести IV Гаагскую конвенцию 1907 г., которая закрепила законы и обычаи войны, сформировавшиеся задолго до принятия конвенции.

В заключение хотелось бы добавить, что не любой обычай санкционируется государством. Это происходит лишь с тем, который выгоден государству, т. е. отвечает поставленным на данном этапе развития целям и задачам, способствует выполнению возложенных на него обществом функций.